



PRIM MINISTRU



292
11062019



Domnule președinte,

În conformitate cu prevederile art. 111 alin. (1) din Constituție, Guvernul României formulează următorul

PUNCT DE VEDERE

referitor la *propunerea legislativă pentru modificarea Legii nr.101 din 19 mai 2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor*, inițiată de domnii deputați PSD Mihai Weber și George Vișan (**Bp.112/2019**).

I. Principalele reglementări

Propunerea legislativă reglementează amendarea unor dispoziții ale *Legii nr. 101/2016 privind remediile și căile de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziție publică, a contractelor sectoriale și a contractelor de concesiune de lucrări și concesiune de servicii, precum și pentru organizarea și funcționarea Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor*, cu modificările și completările ulterioare, în sensul reducerii unor termene procedurale reglementate în legea amintită (termenele de sesizare a Consiliului Național de Soluționare a Contestațiilor (CNSC), pentru formularea cererii de intervenție voluntară, de soluționare a contestației/plângerii, de formulare a căii de atac, etc.).

II. Observații

1. *Legea nr. 101/2016* transpune prevederile *Directivei 89/665/CEE*¹, precum și pe cele ale *Directivei 92/13/CEE*², astfel cum au fost modificate prin *Directiva 2007/66/CE*³, reprezentând, în fapt, potrivit *Strategiei naționale în domeniul achizițiilor publice*, aprobată prin *Hotărârea Guvernului nr. 901/2015*, o nouă viziune de transpunere a *Directivei 2007/66/CE*, în sensul îmbunătățirii mecanismului căilor de atac în cadrul procedurilor de atribuire.

Din analiza comparativă a propunerii legislative în raport cu prevederile *Directivei 89/665/CEE* și cu cele ale *Directivei 92/13/CEE* a rezultat că modificările propuse aduc atingere termenelor de exercitare a căilor de atac prevăzute de directivele în discuție.

În acest sens, precizăm că potrivit articolului 2c din *Directiva 89/665/CEE* (similar în cazul articolului 2c din *Directiva 92/13/CEE*⁴), „În cazul în care un stat membru prevede că orice cale de atac privind o decizie a unei autorități contractante, luată în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract circumscris domeniului de aplicare al *Directivei 2014/24/UE*⁵ sau *Directivei 2014/23/UE*⁶ sau în legătură cu o astfel de procedură, trebuie să fie exercitată înainte de expirarea unui anumit termen, acest termen este egal cu cel puțin zece zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii deciziei autorității contractante către ofertantul sau candidatul interesat, în cazul utilizării faxului sau a mijloacelor electronice sau, în cazul utilizării altor mijloace de comunicare, acest termen este egal fie cu cel puțin cincisprezece zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii deciziei autorității contractante către ofertantul sau candidatul interesat, fie cu cel puțin zece zile calendaristice începând cu ziua următoare primirii deciziei autorității

¹ a Consiliului din 21 decembrie 1989 privind coordonarea actelor cu putere de lege și a actelor administrative privind aplicarea procedurilor care vizează căile de atac față de atribuirea contractelor de achiziții publice de produse și a contractelor publice de lucrări

² a Consiliului din 25 februarie 1992 privind coordonarea actelor cu putere de lege și actelor administrative referitoare la aplicarea normelor comunitare cu privire la procedurile de achiziții publice ale entităților care desfășoară activități în sectoarele apei, energiei, transporturilor și telecomunicațiilor

³ a Parlamentului European și a Consiliului din 11 decembrie 2007 de modificare a Directivelor 89/665/CEE și 92/13/CEE ale Consiliului în ceea ce privește ameliorarea eficacității căilor de atac în materie de atribuire a contractelor de achiziții publice

⁴ În cazul în care un stat membru prevede că orice cale de atac privind o decizie a unei entități contractante, luată în cadrul unei proceduri de atribuire a unui contract circumscris domeniului de aplicare al *Directivei 2014/25/UE* sau *Directivei 2014/23/UE* sau în legătură cu o astfel de procedură, trebuie să fie exercitată înainte de expirarea unui anumit termen, acest termen este de cel puțin zece zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii deciziei entității contractante către ofertantul sau candidatul interesat, în cazul utilizării faxului sau a mijloacelor electronice sau, în cazul utilizării altor mijloace de comunicare, acest termen este egal fie cu cel puțin cincisprezece zile calendaristice începând cu ziua următoare transmiterii deciziei entității contractante către ofertantul sau candidatul interesat, fie cu cel puțin zece zile calendaristice începând cu ziua următoare primirii deciziei entității contractante. Decizia entității contractante se comunică fiecărui ofertant sau candidat, însoțită de un rezumat al motivelor pertinente. În cazul formulării unei căi de atac împotriva deciziilor prevăzute la articolul 2 alineatul (1) litera (b) din prezenta directivă, care nu fac obiectul unei notificări speciale, termenul este de cel puțin zece zile calendaristice începând cu data publicării deciziei respective.

⁵ a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind achizițiile publice și de abrogare a *Directivei 2004/18/CE*

⁶ a Parlamentului European și a Consiliului din 26 februarie 2014 privind atribuirea contractelor de concesiune

contractante. Decizia autorității contractante se comunică fiecărui ofertant sau candidat, însoțită de un rezumat al motivelor pertinente. În cazul formulării unei căi de atac împotriva deciziilor prevăzute la articolul 2 alineatul (1) litera (b) din prezenta directivă, care nu fac obiectul unei notificări speciale, termenul este de cel puțin zece zile calendaristice începând cu data publicării deciziei respective.”

Or, prin inițiativa legislativă se urmărește diminuarea acestui termen, precum și a altor termene care țin de soluționarea contestației formulate pe cale administrativ-jurisdicțională, respectiv de calea de atac împotriva deciziilor CNSC – termene stabilite în *Legea nr. 101/2016* prin raportare la principiile care respectă drepturile fundamentale ale cetățenilor și principiile recunoscute, în special, de *Carta drepturilor fundamentale ale Uniunii Europene*.

Astfel, considerăm că termenele actuale reglementate prin *Legea nr. 101/2016* asigură respectarea deplină a dreptului la o cale de atac eficace și la o audiere echitabilă, în conformitate cu articolul 47 primul și al doilea paragraf din Cartă: „*Orice persoană ale cărei drepturi și libertăți garantate de dreptul Uniunii sunt încălcate are dreptul la o cale de atac eficientă în fața unei instanțe judecătorești, în conformitate cu condițiile stabilite de prezentul articol.*

Orice persoană are dreptul la un proces echitabil, public și într-un termen rezonabil, în fața unei instanțe judecătorești independente și imparțiale, constituită în prealabil prin lege.

Orice persoană are posibilitatea de a fi consiliată, apărută și reprezentată.”

Apreciem că reducerea termenelor de exercitare a căii de atac prevăzute de legislația europeană poate fi de natură să declanșeze o *procedură de infringement* împotriva României, fapt cu consecințe negative.

2. În privința reducerii termenelor procedurale, atragem atenția asupra necesității ca termenele să asigure destinatarilor normelor timpul obiectiv necesar pentru a se adresa justiției și pentru a se apăra, în caz contrar, existând riscul încălcării dreptului fundamental la apărare și liberul acces la justiție, consacrate la art. 21 și art. 24 din Constituție.

Totodată, termenele trebuie să țină cont de realitățile de fapt, astfel încât să poată fi, în mod rezonabil, respectate. Or, termenele instituite [2 zile lucrătoare (în loc de 5 zile) pentru autoritatea contractantă pentru transmiterea punctului de vedere asupra contestației, 3 zile (în loc de

5 zile) pentru redactarea și comunicarea întâmpinării etc.] par să fie nerezonabile, noua reglementare riscând să îngreuească drepturile și libertățile constituționale amintite.

III. Punctul de vedere al Guvernului

Având în vedere considerentele menționate, **Guvernul nu susține adoptarea acestei inițiative legislative.**

Cu stimă,


Viorica DÂNCILĂ
PRIM-MINISTRU

Domnului senator **Călin-Constantin-Anton POPESCU-TĂRICEANU**
Președintele Senatului